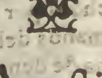


POR LOS HEREDEROS

abinteſtato de don Luys de la Fuē te, Ventiquatro que fue deſta ciudad. En el pleyto

CON 

El Conuento de ſeñor S. Aguſtin deſta ciudad, por cabeça de Fray Pedro de la Fuente.

En Granada, en la Imprenta Real. Por Franciſco Sanchez y Baltaſar de Bolibar. Año de 1643.

AVIENDO muerto don Luys de la Fuente, Ventiquatro desta ciudad, en veynte y seys de Setiembre del año passado de 1640. por parte de don Pedro la Fuente Xaramillo se dio peticion, pidiendo la possession de los bienes que quedaron por fin y muerte del dicho don Luys, por ser su primo hermano el susodicho, y don Melchor de la Fuente, por ser ambos hijos de Francisco de la Fuente Vergara, escriuano del Crimen de esta Corte, hermano de Iuan de la Fuente, Ventiquatro desta ciudad, padre del dicho don Luys de la Fuente, y a el mismo pleyto salieron don Iorge de Auellan, don Fernando Ossorio, como marido de doña Iuana de Auellan, hijos de doña Maria de la Fuente, muger de don Miguel de Auellan, hermana del dicho Iuan de la Fuente.

2 ¶ A este pleyto se ha puesto el Conuento de señor san Agustin, por cabeça de Fray Pedro de la Fuente, hermano de el dicho don Luys de la Fuente, pretendiendo la possession de los bienes que quedaron por fin y muerte del susodicho, y por los herederos abintestato, primos hermanos del dicho don Luys, se pretende que se le ha de denegar a el Conuento lo que pretende, por auer renunciado el dicho Fray Pedro de la Fuente dentro de los dos meses proximos a la dicha professión todas las herencias paterna y materna, y demas transuersales en el dicho Iuan de la Fuente su padre, como consta de las palabras, ibi: *Hago renunciacion, y renuncio todos los bienes rayzes, e muebles, derechos y acciones que me pertenecen de la legitima de la dicha doña Ana de Hozes mi madre, y que me pertenecen, y pueden pertenecer de la legitima pater-*

na

na de el señor Iuan de la Fuente Vergara mi padre, y de otras qualesquier herencias legitimas, e transuersales, y en otra qualquier manera que me pertenecen, y pertenecieren, y pueden pertenecer por qualquiera causa, titulo, e razon que sea en el dicho señor Veinte quatro Iuan de la Fuente Vergara mi padre, &c.

3 ¶ Esto supuesto, la pretension de los herederos abintestato es, que el dicho Conuento no puede suceder en los bienes del dicho don Luys de la Fuente, por cabeça de el dicho Fray Pedro de la Fuente su hermano, porque auiendo el susodicho renunciado todas las legitimas paterna y materna, y transuersales, no le quedò recurso para suceder en los bienes, porque por la renunciacion abdicò de si todo el dominio y accion que pudiera tener a ellos, l. quæritur, §. si venditor, ff. de ędilitio edicto, l. Herennius, in principio, ff. de euictionibus, l. nihil, §. omnibus, ff. de legatis 1. l. si maritus, §. si negauerit, ff. ad legem Iuliam, de adulter. l. homo liber, ibi: *Non reuertitur ad statum à quo se abdicauit*, ff. de statu hominum, tradunt Decian. cons. 39. num. 9. & cons. 35. num. 12. Menoch. cons. 401. num. 100. & cum innumeris Galleratus, de renuntiat. lib. 2. c. 5. n. 4.

4 ¶ Lo segundo, porque auiendo reconocido el dicho Fray Pedro de la Fuente sus legitimas y herencias transuersales en el dicho Iuan de la Fuente su padre, por la escritura que otorgò cõ licencia de el Ordinario dentro de los dos meses proximos a la profession, en siete de Otubre de 1608. no podia tener regresso alguno a los bienes de el dicho Iuan de la Fuente, ni de el dicho don Luys su hermano, ex text. in cap. quamuis pactum, de pactis, in 6. ibi: *Nullum ad bona paterna regressum haberet*, sequuntur Couarr. in dict. cap. quãuis pactum 2. part. §. 3. num. 5. & ibi Gutierrez, verbo, *omnino seruari debet*, num. 1. Seraphin. de priuilegijs iuramenti, priuilegio 21. num. 20. Antonio Gomez, in l. 22. Tauri, num. 8. & 9. Menoch. cons. 6. num. 28. cum alijs adductis à Thom. Sanchez,

chez,

chez, de Religioso statu, libr. 7. cap. 7. num. 1.

4 ¶ De tal suerte, que esta renunciacion le priua de la legitima, adeò vt nullum ad ea possit habere regressum, l. si quando, §. & generaliter, C. de inofficioso testamento, cum adductis ab eodem Sanchez, vbi supr. nu. 3.

5 ¶ Y no es de consideracion dezir, que el dicho Fray Pedro de la Fuente otorgò la dicha renunciacion solamente, en fauor de Iuan de la Fuente su padre, el qual murio dexando por su hijo legitimo al dicho don Luys de la Fuente, hermano del dicho Fray Pedro, y assi auiendose hecho la renunciacion por contemplacion del dicho su padre, y assi auiendo muerto cessò la dicha renunciacion, vt tradunt post Bart. Baldum, & alios Tellus Fernandez, in l. 6. Tauri, num. 44. & 45. Couarr. in dict. cap. quamuis pactum, part. 3. §. 3. num. 4. Fuluius Patian. cons. 132. num. 20. tom. 1. Molina, tom. 3. de iustitia & iure, disputat. 579. Azor, tom 2. institutionum moralium, lib. 2. cap. 28. quæst. 11, & alij relati à Thom. Sanchez, dict. cap. 7. n. 17.

6 ¶ Porque se responde. Lo primero, que se ha de distinguir entre la renunciacion que se haze simpliciter, & absolutè, o entre la que se haze respectiuamẽte, o por contemplacion de alguna persona, porque la renunciacion absoluta aprouecha a todos, vt tenent Bald. in l. pactũ quod dotali, C. de pactis, quæst. 6. num. 8. Castrens. nu. 2. Boerius, decis. 184. num. 3 Surd. cons. 233 n. 2. & cons. 446. num. 14. Molino, de ritu nuptiali, lib. 3 quæst. 85. num. 5. ibi: *Huic tamen communis sententiæ locus non est cum renuntiatio patri facta fuit simplex, & pura, ea enim hoc in casu prodest omnibus cæteris fratribus, & sororibus dupliciter enim fieri potest vno modo simpliciter altero intuitu, & contemplatione alicuius ex fratribus priori modo concepta omnibus prodenst,* y assi auiendo sido absoluta la renunciacion aprouechò a todos, y no cessò con la muerte de Iuan de la Fuente, padre de don Luys.

Lo

7 ¶ Lo segundo se responde, que la renunciacion que hizo el dicho Fray Pedro fue para professar en la Religion, quo casu es visto renunciar absolutamente sin contemplacion del padre, y assi aunque muera viuo el Religioso, como no necessita de ninguna hazienda, si no ha de yr a el Monasterio por la presunta mente del renunciante, se juzga que quiso renunciar in omnem casum, y que no quiso admitirse jamas a los bienes que renunciò, vt pulchrè resolvunt Craneta, cons. 160. in princip. Couarr. in cap. quamuis pactum 3. p. §. 3. num. 4. vers. Nono, ibi: *Nono idem omnino locum obtinet, si filia renuntians paternæ hæreditati eam pactionem fecerit eo tempore quo Religionem profiteri vult, est enim manifesta patris mens, nam etsi is habeat filios masculos, & filia tempore renuntiationis moriatur abintestato præmortuis masculis, filiaquæ renuntiauit, non est admittẽda, cum alijs sororibus ad paternam hæreditatem, quia renuntiatio facta fuit, vt reliquæ filiæ possent maiori cum dote matrimonium contrahere, quim & hoc in casu extinctis fratribus, & sororibus minimè admittitur filia Monacha, nec Monasterium ad paterna bona contra voluntatem patris inter alios testãtis, qui eam mentem habuit, vt possset liberè testari absque vlla obligatione instituendi hæredem filiam Monacham, aut ei aliquid relinquendi.*

8 ¶ Lo tercero se responde, que la dicha resolucion no procede quando la renunciaciõ se hizo en fauor del padre, y le sobreuiuieron los hijos, hermanos de el renunciante, porque como despues de la muerte del padre se le adquirio derecho, quedò firme la renunciacion, y excluydo el renunciante, aunque viuo el muera qualquiera de los hermanos, vt optimè resolvunt Maranta, disput. 10. num. 15. vers. *Secus est*, Hondedæus, cons. 29. n. 80. lib. 1. ibi: *Prædicta autẽ procedere, quando filius masculus decessit viuente patre, secus si patri superuixerit, quo casu cum ius sit quæsitum masculo, si ille postea decedit fœmina remanet exclusa.*

9 ¶ Idem resoluit Thomas Sanchez, de Religioso statu, lib. 7. cap. 7 num. 31. ibi: *Sed est*

B *maximè*

maximè obseruandum iure optimo dixisse omnes D D. allegatos, quando viuo parente decessere omnes descendentes. si enim aliquis ex illis parenti illi superuixerit, cum huic sit statim à parentis morte ius quæsitum remanet firma renuntiatio, & exclusus renuntians, & si eo viuo decedat ille decedens. De que resulta no poderse admitir el dicho Conuento; y assi esperamos se le ha de denegar la possession que pretende de los bienes q̃ quedaron por fin y muerte de el dicho don Luys de la Fuente a el dicho Conuento de señor San Agustin, y manutener y amparar a los dichos herederos abintestato en la que tienen de los dichos bienes. Salva in omnibus D.V.C. &c.

L. D. Luys Thadeo del Burgo.